

NOMOSKOMMENTAR

Saenger | Inhester [Hrsg.]

# GmbHG

Handkommentar

4. Auflage



Nomos

# NOMOSKOMMENTAR

Prof. Dr. Ingo Saenger

Dr. Michael Inhester [Hrsg.]

# GmbHG

Handkommentar

4. Auflage

**Dr. Frank Bayer**, Wirtschaftsprüfer, Steuerberater, Certified Public Accountant (USA) | **Dr. Ralf Bergjan** LL.M., Rechtsanwalt und Fachanwalt für Handels- und Gesellschaftsrecht | **Dr. Philipp Diers** LL.M., Rechtsanwalt, Wirtschaftsprüfer und Steuerberater | **Dr. Susanne Frank**, Notarin | **Dr. Michael Inhester**, Rechtsanwalt | **Dr. Alexander Kessler** LL.M., Rechtsanwalt und Fachanwalt für Internationales Wirtschaftsrecht | **Dr. Welf Klingsch** LL.M., Notar | **Dr. Stephan Kolmann**, Rechtsanwalt | **Dr. Oliver Lücke**, Rechtsanwalt und Fachanwalt für Arbeitsrecht | **Dr. Matthias Nordmeyer** M.Jur., Richter am Oberlandesgericht | **Prof. Dr. Holger Peres**, Rechtsanwalt | **Dr. Benedikt Pfisterer**, Notar | **Dr. Hartmut Rensen**, Richter am Bundesgerichtshof | **Nicole Riedemann**, Rechtsanwältin | **Prof. Dr. Ingo Saenger**, Universität Münster | **Dr. Stefan Simon**, Rechtsanwalt, Maître en Droit International et Européen, Fachanwalt für Handels- und Gesellschaftsrecht und für Arbeitsrecht | **Dr. Stephan Viskorf**, Rechtsanwalt und Steuerberater



Nomos

**Zitiervorschlag:** HK-GmbHG/Bearbeiter § ... Rn. ...

**Die Deutsche Nationalbibliothek** verzeichnet diese Publikation in der Deutschen Nationalbibliografie; detaillierte bibliografische Daten sind im Internet über <http://dnb.d-nb.de> abrufbar.

ISBN 978-3-8487-5926-2

4. Auflage 2020

© Nomos Verlagsgesellschaft, Baden-Baden 2020. Gedruckt in Deutschland. Alle Rechte, auch die des Nachdrucks von Auszügen, der fotomechanischen Wiedergabe und der Übersetzung, vorbehalten.

## Vorwort zur vierten Auflage

Bekanntlich ist das Gesellschaftsrecht eine äußerst „lebendige“ Materie. Das gilt in besonderem Maße für das Recht der Gesellschaft mit beschränkter Haftung. Davon zeugen eine Vielzahl obergerichtlicher Entscheidungen, vor allem aber die umfangreiche Rechtsprechung des II. Zivilsenats des Bundesgerichtshofs. Diese zeichnet aktuelle Entwicklungen unternehmerischen Handelns nach und reagiert auf Gesetzesänderungen, die in diesem Rechtsgebiet mit besonderer Regelmäßigkeit eintreten und nicht selten europäisch beeinflusst sind.

Dem trägt auch die vierte Auflage dieses Kommentars Rechnung. Sie wird aufgrund von Gesetzesänderungen und Neuregelungen einerseits sowie neuester Rechtsprechung und entsprechend umfangreicher Literatur andererseits dreieinhalb Jahre nach Erscheinen der Voraufgabe erforderlich. Die Obergerichte beschäftigen sich weiterhin mit Fragen, die insbesondere die „GmbH-Modernisierung“ (MoMiG) von 2008 aufwirft. Die Aktualisierungen und Ergänzungen sind so vielfältig, dass hier nur wenige Beispiele Erwähnung finden können. So hat das Gesetz zur Umsetzung der Vierten EU-Geldwäscherichtlinie, zur Ausführung der EU-Geldtransferverordnung und zur Neuorganisation der Zentralstelle für Finanztraktionsuntersuchungen Änderungen in §§ 8 und 40 mit sich gebracht und die bereits vermehrt Gegenstand der Rechtsprechung bildende Gesellschafterliste weiter in den Fokus gerückt. Mit dem Gesetz zur Umsetzung der Zweiten Zahlungsdiensterichtlinie erfuhr die mit dem Abschlussprüfungsreformgesetz eingefügten Straf- und Bußgeldvorschriften der §§ 86 – 88 bereits nach einem Jahr ihre erste Änderung. Behandelt werden auch eine Reihe praxisrelevanter Fragen des Insolvenz- und Bilanzrechts. Vielfältige Einflüsse auf das GmbH-Recht hat die europäische Entwicklung. Hinzuweisen ist nur auf das Inkrafttreten der Gesellschaftsrechts-Richtlinie (EU) 2017/1132 und die EuGH-Rechtsprechung, nicht allein zur Niederlassungsfreiheit und Fragen des (grenzüberschreitenden) Umwandlungsrechts.

Ohne vielfältige Unterstützung wäre die Neuauflage nicht zu verwirklichen gewesen. Zu danken ist an erster Stelle den Lesern, die sich konstruktiv zur Voraufgabe geäußert haben. Ihre Verbesserungsvorschläge stellen einen besonders wertvollen Beitrag zur Fortentwicklung des Werks dar. Auch die 4. Auflage bleibt auf diese kritische Begleitung angewiesen. Die Herausgeber sind für jeden Hinweis zur Verbesserung dankbar, der sie auf den unten genannten Wegen erreichen kann. Dank zu sagen ist auch Assistentinnen und Assistenten für ihre Mitwirkung bei der Vorbereitung der Neuauflage. Für andere mehr seien an dieser Stelle *Torsten Fitzke* genannt. Für die umfassende redaktionelle Betreuung und Bearbeitung der Manuskripte ist ihm ebenso wie *Andrea Freund* zu danken. Für die ausgezeichnete Unterstützung seitens des Lektorats des Nomos Verlags gebührt *Frank Michel* Dank.

Münster/München, im Januar 2020

Ingo Saenger

Michael Inhester

### **Aus dem Vorwort zur 1. Auflage (2011)**

Keine andere Unternehmensform erfreut sich seit mehr als einhundert Jahren so großer Beliebtheit wie die seit 1892 existierende Gesellschaft mit beschränkter Haftung. Mit dem Gesetz zur Modernisierung des GmbH-Rechts und zur Bekämpfung von Missbräuchen vom 23.10.2008 wurden die Weichen für die Zukunftsfähigkeit der GmbH gestellt. Sie wird sich im zunehmenden Wettbewerb europäischer Rechtsformen behaupten können.

Traditionsreiche Gesetze, die über lange Zeit durch Rechtsprechung und Gesetzgebung fortentwickelt wurden, brauchen lebendige und moderne Kommentierungen. Diesen Anspruch verfolgt der Handkommentar zum GmbH-Gesetz, der alle wichtigen Vorschriften des Rechts der Gesellschaften mit beschränkter Haftung zusammenführt.

Die Kommentierung orientiert sich an den Bedürfnissen der Praxis. Nach dem bewährten Konzept der NOMOS-Handkommentare werden alle Fragen wissenschaftlich fundiert, aber kompakt aufgegriffen. An allen relevanten Stellen sind register- und kostenrechtliche Ausführungen ebenso eingearbeitet wie Verfahrensfragen und die Querbezüge zum Handels- und Aktienrecht. In die Darstellung sind zahlreiche Formulierungshilfen und Beratungshinweise integriert. Im Anhang findet sich ein Mustergesellschaftsvertrag mit Hinweisen auf die relevanten Kommentarstellen.

Münster/München, im September 2010

Ingo Saenger

Michael Inhester

Hk-GmbHG im Internet: [www.nomos-online.de](http://www.nomos-online.de)

Zitervorschlag: HK-GmbHG/*Bearbeiter* § ... Rn. ...

Zuschriften an die Herausgeber bitte an:

Prof. Dr. Ingo Saenger  
Westfälische  
Wilhelms-Universität Münster  
Institut für Internationales  
Wirtschaftsrecht  
Universitätsstr. 14-16  
48143 Münster  
[ingo.saenger@uni-muenster.de](mailto:ingo.saenger@uni-muenster.de)

RA Dr. Michael Inhester  
P+P Pöllath + Partners  
Hofstatt 1  
80331 München  
[michael.inhester@pplaw.com](mailto:michael.inhester@pplaw.com)

## Bearbeiterverzeichnis

- Dr. Frank Bayer*, Wirtschaftsprüfer, Steuerberater, Certified Public Accountant (USA) (§ 42 a)
- Dr. Ralf Bergjan LL.M.*, Rechtsanwalt und Fachanwalt für Handels- und Gesellschaftsrecht (§§ 45-51 b)
- Dr. Philipp Diers LL.M.*, Rechtsanwalt, Wirtschaftsprüfer und Steuerberater (§§ 30-32; §§ 56, 56 a [gemeinsam mit *Inbester*])
- Dr. Susanne Frank*, Notarin (§§ 60-62, 65)
- Dr. Michael Inbester*, Rechtsanwalt (§§ 53-55 a; 56, 56 a [gemeinsam mit *Diers*], 57-58 f)
- Dr. Alexander Kessler LL.M.*, Rechtsanwalt und Fachanwalt für Internationales Wirtschaftsrecht (Anhang Konzernrecht, Anhang Zweigniederlassung)
- Dr. Welf Klingsch LL.M.*, Notar (§§ 29, 33, 34, Anhang Ausschluss und Austritt)
- Dr. Stephan Kolmann*, Rechtsanwalt (Vorbemerkung Krise und Insolvenz, § 64; §§ 66-74 [gemeinsam mit *Riedemann*], Anhang Gesellschafterfremdfinanzierung)
- Dr. Oliver Lücke*, Rechtsanwalt und Fachanwalt für Arbeitsrecht (§§ 35-40, 43-44 [gemeinsam mit *Simon*])
- Dr. Matthias Nordmeyer M.Jur.*, Richter am Oberlandesgericht (§§ 75-77)
- Prof. Dr. Holger Peres*, Rechtsanwalt (§ 52)
- Dr. Benedikt Pfisterer*, Notar (§§ 1-12, 15, 16, Anhang Musterprotokolle, Anhang Mustergesellschaftsvertrag)
- Dr. Hartmut Rensen*, Richter am Bundesgerichtshof (Anhang Fehlerhaftigkeit von Gesellschafterbeschlüssen)
- Nicole Riedemann*, Rechtsanwältin (§§ 66-74 [gemeinsam mit *Kolmann*])
- Prof. Dr. Ingo Saenger*, Universität Münster (Einführung, §§ 13, 14, 18-28, 78-88)
- Dr. Stefan Simon*, Rechtsanwalt, Maître en Droit International et Européen, Fachanwalt für Handels- und Gesellschaftsrecht und für Arbeitsrecht (§§ 35-40, 43-44 [gemeinsam mit *Lücke*])
- Dr. Stephan Viskorf*, Rechtsanwalt und Steuerberater (§§ 41, 42)

## Inhaltsverzeichnis

Vorwort zur vierten Auflage .....	5
Bearbeiterverzeichnis .....	7
Literaturverzeichnis .....	13
Allgemeines Abkürzungsverzeichnis .....	19
Einführung .....	29

### Abschnitt 1 Errichtung der Gesellschaft

§ 1 Zweck; Gründerzahl .....	57
§ 2 Form des Gesellschaftsvertrags .....	72
Anhang zu § 2: Musterprotokolle .....	95
§ 3 Inhalt des Gesellschaftsvertrags .....	97
§ 4 Firma .....	118
§ 4 a Sitz der Gesellschaft .....	128
Anhang zu § 4 a: Zweigniederlassung (§§ 13 ff. HGB) .....	132
§ 5 Stammkapital; Geschäftsanteil .....	148
§ 5 a Unternehmergesellschaft .....	169
§ 6 Geschäftsführer .....	183
§ 7 Anmeldung der Gesellschaft .....	199
§ 8 Inhalt der Anmeldung .....	208
§ 9 Überbewertung der Sacheinlagen .....	218
§ 9 a Ersatzansprüche der Gesellschaft .....	221
§ 9 b Verzicht auf Ersatzansprüche .....	225
§ 9 c Ablehnung der Eintragung .....	227
§ 10 Inhalt der Eintragung .....	232
§ 11 Rechtszustand vor der Eintragung .....	234
§ 12 Bekanntmachungen der Gesellschaft .....	258

### Abschnitt 2 Rechtsverhältnisse der Gesellschaft und der Gesellschafter

§ 13 Juristische Person; Handelsgesellschaft .....	262
Anhang zu § 13: Konzernrecht .....	302
§ 14 Einlagepflicht .....	394
§ 15 Übertragung von Geschäftsanteilen .....	402
§ 16 Rechtsstellung bei Wechsel der Gesellschafter oder Veränderung des Umfangs ihrer Beteiligung; Erwerb vom Nichtberechtigten .....	443
§ 17 (weggefallen) .....	466
§ 18 Mitberechtigung am Geschäftsanteil .....	466
§ 19 Leistung der Einlagen .....	470
§ 20 Verzugszinsen .....	517

§ 21	Kaduzierung .....	521
§ 22	Haftung der Rechtsvorgänger .....	531
§ 23	Versteigerung des Geschäftsanteils .....	537
§ 24	Aufbringung von Fehlbeträgen .....	543
§ 25	Zwingende Vorschriften .....	550
§ 26	Nachschusspflicht .....	550
§ 27	Unbeschränkte Nachschusspflicht .....	554
§ 28	Beschränkte Nachschusspflicht .....	560
§ 29	Ergebnisverwendung .....	562
§ 30	Kapitalerhaltung .....	592
Anhang zu § 30: Gesellschafterfremdfinanzierung .....		628
§ 31	Erstattung verbotener Rückzahlungen .....	733
§ 32	Rückzahlung von Gewinn .....	755
§§ 32 a und 32 b (weggefallen) .....		757
§ 33	Erwerb eigener Geschäftsanteile .....	757
§ 34	Einziehung von Geschäftsanteilen .....	771
Anhang zu § 34: Ausschluss und Austritt von Gesellschaftern .....		793

### **Abschnitt 3 Vertretung und Geschäftsführung**

§ 35	Vertretung der Gesellschaft .....	804
§ 35 a	Angaben auf Geschäftsbriefen .....	892
§ 36	Zielgrößen und Fristen zur gleichberechtigten Teilhabe von Frauen und Männern .....	900
§ 37	Beschränkungen der Vertretungsbefugnis .....	910
§ 38	Widerruf der Bestellung .....	935
§ 39	Anmeldung der Geschäftsführer .....	988
§ 40	Liste der Gesellschafter, Verordnungsermächtigung .....	997
§ 41	Buchführung .....	1015
§ 42	Bilanz .....	1020
§ 42 a	Vorlage des Jahresabschlusses und des Lageberichts .....	1036
§ 43	Haftung der Geschäftsführer .....	1049
§ 43 a	Kreditgewährung aus Gesellschaftsvermögen .....	1100
§ 44	Stellvertreter von Geschäftsführern .....	1105
Vorbemerkung vor § 45 .....		1106
§ 45	Rechte der Gesellschafter .....	1107
§ 46	Aufgabenkreis der Gesellschafter .....	1110
§ 47	Abstimmung .....	1129
Anhang zu § 47: Fehlerhaftigkeit von Gesellschafterbeschlüssen ....		1140
§ 48	Gesellschafterversammlung .....	1234
§ 49	Einberufung der Versammlung .....	1243
§ 50	Minderheitsrechte .....	1247



---

§ 51	Form der Einberufung .....	1252
§ 51 a	Auskunfts- und Einsichtsrecht .....	1261
§ 51 b	Gerichtliche Entscheidung über das Auskunfts- und Einsichtsrecht .....	1270
§ 52	Aufsichtsrat .....	1272

**Abschnitt 4 Abänderungen des Gesellschaftsvertrags**

§ 53	Form der Satzungsänderung .....	1349
§ 54	Anmeldung und Eintragung der Satzungsänderung .....	1370
§ 55	Erhöhung des Stammkapitals .....	1388
§ 55 a	Genehmigtes Kapital .....	1406
§ 56	Kapitalerhöhung mit Sacheinlagen .....	1424
§ 56 a	Leistungen auf das neue Stammkapital .....	1443
§ 57	Anmeldung der Erhöhung .....	1457
§ 57 a	Ablehnung der Eintragung .....	1472
§ 57 b	(weggefallen) .....	1475
§ 57 c	Kapitalerhöhung aus Gesellschaftsmitteln .....	1475
§ 57 d	Ausweisung von Kapital- und Gewinnrücklagen .....	1482
§ 57 e	Zugrundelegung der letzten Jahresbilanz; Prüfung .....	1486
§ 57 f	Anforderungen an die Bilanz .....	1486
§ 57 g	Vorherige Bekanntgabe des Jahresabschlusses .....	1486
§ 57 h	Arten der Kapitalerhöhung .....	1491
§ 57 i	Anmeldung und Eintragung des Erhöhungsbeschlusses .....	1495
§ 57 j	Verteilung der Geschäftsanteile .....	1500
§ 57 k	Teilrechte; Ausübung der Rechte .....	1502
§ 57 l	Teilnahme an der Erhöhung des Stammkapitals .....	1505
§ 57 m	Verhältnis der Rechte; Beziehungen zu Dritten .....	1507
§ 57 n	Gewinnbeteiligung der neuen Geschäftsanteile .....	1511
§ 57 o	Anschaffungskosten .....	1513
§ 58	Herabsetzung des Stammkapitals .....	1515
§ 58 a	Vereinfachte Kapitalherabsetzung .....	1525
§ 58 b	Beträge aus Rücklagenauflösung und Kapitalherabsetzung .....	1537
§ 58 c	Nichteintritt angenommener Verluste .....	1541
§ 58 d	Gewinnausschüttung .....	1544
§ 58 e	Beschluss über die Kapitalherabsetzung .....	1549
§ 58 f	Kapitalherabsetzung bei gleichzeitiger Erhöhung des Stammkapitals .....	1553
§ 59	(weggefallen) .....	1557

**Abschnitt 5 Auflösung und Nichtigkeit der Gesellschaft**

§ 60	Auflösungsgründe .....	1557
------	------------------------	------

§ 61	Auflösung durch Urteil .....	1579
§ 62	Auflösung durch eine Verwaltungsbehörde .....	1585
§ 63	(weggefallen) .....	1588
Vorbemerkung vor § 64: Die GmbH in Krise und Insolvenz .....		1588
§ 64	Haftung für Zahlungen nach Zahlungsunfähigkeit oder Überschuldung .....	1695
§ 65	Anmeldung und Eintragung der Auflösung .....	1752
§ 66	Liquidatoren .....	1756
§ 67	Anmeldung der Liquidatoren .....	1773
§ 68	Zeichnung der Liquidatoren .....	1780
§ 69	Rechtsverhältnisse von Gesellschaft und Gesellschaftern ....	1786
§ 70	Aufgaben der Liquidatoren .....	1792
§ 71	Eröffnungsbilanz; Rechte und Pflichten .....	1802
§ 72	Vermögensverteilung .....	1820
§ 73	Sperrjahr .....	1826
§ 74	Schluss der Liquidation .....	1840
§ 75	Nichtigkeitsklage .....	1858
§ 76	Heilung von Mängeln durch Gesellschafterbeschluss .....	1881
§ 77	Wirkung der Nichtigkeit .....	1885
 <b>Abschnitt 6 Ordnungs-, Straf- und Bußgeldvorschriften</b>		
§ 78	Anmeldepflichtige .....	1887
§ 79	Zwangsgelder .....	1890
§ 80	(weggefallen) .....	1893
§ 81	(weggefallen) .....	1893
§ 81 a	(aufgehoben) .....	1893
Vorbemerkung vor §§ 82 ff. ....		1893
§ 82	Falsche Angaben .....	1894
§ 83	(weggefallen) .....	1904
§ 84	Verletzung der Verlustanzeigepflicht .....	1904
§ 85	Verletzung der Geheimhaltungspflicht .....	1912
§ 86	Verletzung der Pflichten bei Abschlussprüfungen .....	1918
§ 87	Bußgeldvorschriften .....	1920
Anhang: Mustergesellschaftsvertrag .....		1925
§ 88	Mitteilungen an die Abschlussprüferaufsichtsstelle .....	1932
 Stichwortverzeichnis .....		 1935